INDICE GENERAL

Prólogo de los autores a la segunda edición	7
Prólogo de los autores a la primera edición	9

1

INTRODUCCIÓN AL TEMA DE LA INCIDENCIA DAÑOSA DE TERCEROS EN LAS RELACIONES OBLIGACIONALES. CONCEPTOS GENERALES

1.1. Deber genérico y obligación	11
1.2. Obligación	11
1.3. Clasificación de los derechos subjetivos: absolutos y relativos	13
1.4. Las tres fases del ciclo vital de la relación obligacional	14
1.5. La contraposición de la responsabilidad contractual y extracontractual sobre la base de la diferencia clásica entre derechos relativos y absolutos (o entre obligaciones y deberes genéricos). La negativa tradicional a admitir la tutela aquiliana del crédito	15
1.6. Un posible giro radical. La adaptación de la responsabilidad aquiliana a la economía de servicios	16
1.6.1. La transformación de la lesión del crédito de zona secundaria en nuevo eje de la responsabilidad extracontractual	16
1.6.2. El regreso de la imputación subjetiva al centro de la escena ...	17
1.7. Una falacia a combatir: la falsa separación de los bienes jurídicos en absolutos y relativos a los fines de la responsabilidad civil	18
1.8. Una aproximación rápida al tema de la protección extracontractual del crédito	21
1.9. Plan de los siguientes capítulos	22

2

EL ENFOQUE TRADICIONAL. LA TESIS NEGATIVA

2.1. La naturaleza de la relación obligacional como límite infranqueable .	25
2.2. El principio de relatividad de los contratos como límite	26
2.3. La inaplicabilidad de la responsabilidad extracontractual fuera de la lesión de los derechos absolutos	26

2.4. La ausencia de nexo causal	27
2.5. Los argumentos políticos referentes a la inconveniencia de esta expansión de la responsabilidad. El temor a la “catarata de demandas” ...	28

3

LA CONSTRUCCIÓN DE LA TESIS POSITIVA. REVISIÓN Y CRÍTICA DE LA DOCTRINA TRADICIONAL

3.1. Las razones sociales para la revisión del enfoque tradicional	31
3.2. Matices dentro de la doctrina tradicional que cuestionaban el rechazo de la tutela aquiliana del crédito (al menos en ciertas hipótesis)	33
a. Derecho Romano	33
b. Ciertas incongruencias dentro de la doctrina tradicional	34
c. Admisión dentro de la teoría de la obligación de un deber genérico de respetar el crédito ajeno (Demogue)	34
d. Las concepciones patrimonialistas del derecho de crédito como base para la tutela aquiliana (la asimilación de derecho real y derecho personal)	36
e. Carácter irrelevante de la identidad del deudor	38
f. El derecho de crédito como “expectativa tutelada” (Barbero) ...	38
3.3. La doctrina de Busnelli. Admisibilidad de la tutela aquiliana del crédito en tanto tutela del interés como aspecto del derecho de crédito (común a todos los derechos)	39
3.3.1. Presentación	39
3.3.2. El concepto de interés en la posición de Busnelli	40
3.3.3. Adelanto de nuestro enfoque en cuanto crítica de la teoría del interés vulnerado	41
3.4. El derecho a la integridad patrimonial del acreedor como alternativa explicativa	43
3.5. La jurisprudencia italiana desde el caso Meroni en adelante	43
3.6. La doctrina italiana de la lista cerrada de casos	47

4

NECESIDAD DE UNA TEORÍA DE LA INCIDENCIA DAÑOSA DE TERCEROS EN LAS RELACIONES OBLIGACIONALES. TUTELA GENÉTICA Y TUTELA DINÁMICA DEL CRÉDITO

.....	49
-------	----

5

**TEORÍA DE LA TUTELA AQUILIANA DEL CRÉDITO
EN FASE DINÁMICA**

5.1. Introducción	51
5.2. Ilicitud	51
5.2.1. El supuesto de hecho de la responsabilidad extracontractual en su globalidad y la ilicitud como elemento del mismo: el art. 1319 no consagra un deber genérico de <i>neminem laedere</i>	51
5.2.2. La ilicitud como elemento del supuesto de hecho del art. 1319 del CCU. Tesis imperativista y valorativista	54
5.2.3. La tesis imperativista y sus dos variantes. Crítica del deber genérico de <i>neminem laedere</i> y justificación del concepto de ilicitud como violación de deberes genéricos identificables	54
5.2.4. Resumen de nuestra posición: la ilicitud como violación de un deber genérico determinado. Bases para una tesis normativa-deductiva	59
5.2.5. La ilicitud vista desde la teoría valorativista. Análisis y crítica	60
5.2.6. El elemento ilicitud en la tutela aquiliana del crédito en fase dinámica	63
5.2.6.1. No existen normas que excluyan la posibilidad de ilicitud por lesión de crédito ajeno	63
5.2.6.2. La ilicitud de la interferencia en crédito ajeno es admisible sea cual fuere la concepción que se adopte respecto de dicho elemento (imperativista o valorativa)	65
5.2.7. El ejercicio de un derecho como caso de enervamiento de la ilicitud en la tutela aquiliana del crédito y el abuso de derecho ...	70
5.2.8. La admisión de la tutela aquiliana del crédito no genera un cúmulo prohibido	71
5.3. Nexo Causal	73
5.3.1. Importancia del tema en esta materia: una confusión habitual	73
5.3.2. Ubicación de los requisitos de causalidad y del carácter directo del daño	74
5.3.2.1. La doctrina nacional dominante (posición de Gamarra)	74
5.3.2.2. Desarrollos ulteriores en la doctrina nacional	76
5.3.2.3. La doctrina francesa	77
5.3.2.4. La doctrina de Busnelli	78
5.3.2.5. Nuestra opinión sobre nexo causal y el carácter directo del daño	81

5.3.2.6. El tema considerado específicamente en la tutela aquiliana del crédito. Posibilidad de satisfacer el requisito de causalidad y de carácter directo para todas las corrientes	85
5.4. Daño	88
5.4.1. Concepto general de daño. La concepción naturalista y la necesidad de limitación del daño resarcible por calificación legal	88
5.4.2. El daño al crédito. Categorización de las distintas especies de daño al crédito	89
5.4.3. Daño por causación de insolvencia y acción subrogatoria	99
5.4.4. Destrucción de la cosa determinada debida y art. 1556 del Código Civil. El art. 1556 como confirmación de la protección extracontractual del crédito	100
5.4.5. Incidencia de la víctima (acreedor) en la causación del daño, obligación de mitigar el daño con posterioridad a la verificación inicial del mismo como límite del daño resarcible	102
5.5. Culpa	106
5.5.1. Admisibilidad de la culpa como factor de atribución y el límite de la ignorancia inculpable del crédito	106
5.5.2. Previsibilidad y culpa	108
5.5.3. Previsibilidad y culpa en sentido normativo	108
5.6. Los verdaderos límites de la tutela aquiliana del crédito	112
5.6.1. La idea de los límites naturales	112
5.6.2. Un enfoque frontal del problema de los límites: la ley finlandesa de responsabilidad civil	113

6

TUTELA AQUILIANA EN FASE GENÉTICA DEL CRÉDITO

6.1. Descripción de la figura e ilicitud	115
6.2. Incidencia dañosa por inducción positiva a contratar	117
6.3. Incidencia dañosa por inducción negativa (a no contratar). Daño e interés negativo	119
6.4. La conducta de la víctima en la tutela genética del crédito	120

7

LA TEORÍA EN ACCIÓN

7.1. Introducción	123
7.2. Situaciones de tutela aquiliana del crédito en fase genética	123
7.2.1. Información inexacta suministrada por un banco	123
7.2.2. Certificación notarial falsa que incide en el otorgamiento de un contrato de crédito	124
7.2.3. Información falsa sobre autoría y derechos de autor	126
7.2.4. Confianza generada en terceros para celebrar un contrato. Una hipótesis concreta de límites a la tutela aquiliana del crédito en fase genética	127
7.2.5. Información proporcionada por calificadoras de riesgo	130
7.3. Situaciones de tutela aquiliana del crédito en fase dinámica	132
7.3.1. Responsabilidad por complicidad en ocultamiento de bienes (obstaculización de la ejecución forzada)	132
7.3.2. Complicidad en maniobra simulatoria	136
7.3.3. Provocación de la insolvencia del deudor (obstaculización de la ejecución forzada)	138
7.3.4. Complicidad en incumplimiento de obligación ajena	141
7.3.4.1. Cláusulas de exclusividad	141
7.3.4.2. Terceros que colaboran en el incumplimiento de "boletos de reserva"	144
7.3.5. Lesión de derechos personales de goce	146

8

**LA RESPONSABILIDAD
DE LOS DIRECTORES DE SOCIEDADES ANÓNIMAS
FRENTE A ACREEDORES DE LA SOCIEDAD**

8.1. Introducción	147
8.2. Diferenciación de la Acción Social de Responsabilidad (ASR) y la llamada Acción Individual (AIR)	148
8.3. Un mismo hecho puede fundar la ASR y la AIR	149
8.4. El art. 395 de la Ley 16.060 no regula ni prohíbe la AIR	151
8.5. El art. 391 de la Ley 16.060	153
8.5.1. Tesis que sostienen que regula la acción individual	153

8.5.2. Nuestra posición: los arts. 391 a 396 de la Ley 16.060 no regulan la acción individual de responsabilidad contra los directores . .	154
8.5.3. La responsabilidad de los directores frente a terceros no es de naturaleza contractual	159
8.5.3.1. Análisis de jurisprudencia reciente	161
8.6. Conclusión primaria: descarte de las soluciones del art. 391 y ubicación del tema dentro de la tutela aquiliana del crédito	163
8.6.1. El régimen aplicable es el de la responsabilidad extracontractual	164
8.6.1.1. Hipótesis de tutela aquiliana en fase dinámica	165
8.6.1.2. Hipótesis de tutela aquiliana en fase genética	169
8.7. Ajuste de la situación del director al modelo general de la tutela aquiliana del crédito. Los límites del régimen general al aplicarlos a los directores	169
8.7.1. Necesidad de contextualizar para determinar la existencia de culpa del director. La Business Judgement Rule como parámetro de ajuste del estándar de la culpa en el caso del director	170
8.7.2. La posición jurídica del director y la cuestión del actuar con derecho como causa de justificación	171
8.7.3. El principio de adaptación implícito	172
8.8. Conclusiones sobre la responsabilidad del director frente a acreedores de la sociedad	172

9

RESPONSABILIDAD EN LOS GRUPOS ECONÓMICOS. TUTELA AQUILIANA DEL CRÉDITO Y CONTROL

9.1. Introducción	175
9.2. Concepto de grupo o conjunto económico	176
9.3. Sistemas comparados de responsabilidad en el grupo	178
9.4. Sistema uruguayo	179
9.5. Refutación de la tesis de la responsabilidad objetiva	183
9.6. Pretendida responsabilidad de la controlante por el “hecho del dependiente”	188
9.7. Responsabilidad por comportamiento de la controlante (tutela aquilina del crédito)	193
9.8. Tutela aquiliana del crédito en fase dinámica dentro de los grupos económicos	194

9.9. La tutela aquiliana del crédito en fase genética en el marco de los grupos económicos 196

9.10. Ausencia de Responsabilidad Solidaria 201

9.11. Aplicación de los conceptos precedentes a un caso jurisprudencial ... 201

10

LA LEY DE CONCURSOS Y LA RESPONSABILIDAD POR CAUSACIÓN DE INSOLVENCIA DEL DEUDOR

10.1. El tema de la causación de insolvencia 209

10.2. La Ley de Concursos y la responsabilidad de los administradores por causación de insolvencia (Responsabilidad Concursal) 210

10.3. La Ley de Concursos y la responsabilidad de otros terceros ("complices") en la causación de insolvencia del deudor 214

10.4. Balance de la regulación de la tutela aquiliana por causación de insolvencia en la LCREF 215

11

REFLEXIÓN FINAL

221

223 Bibliografía citada

194
193
188
183
179
178
176
175
172
172
171
170
169
169
165
164
163
161
159
154